



CONSILIUL NAȚIONAL DE SOLUȚIONARE A CONTESTAȚIILOR

Str. Stavropoleos nr. 6, sector 3, București, cod poștal 030084, România
Tel: +4 021.310.46.41 Fax: +4 021.890.07.45 și +4 021.310.46.42 www.cnsc.ro

În conformitate cu prevederile art. 266 alin. (2) din Ordonanța de urgență a Guvernului nr. 34/2006 privind atribuirea contractelor de achiziție publică, a contractelor de concesiune de lucrări publice și a contractelor de concesiune de servicii, aprobată cu modificări și completări prin Legea nr. 337/2006, cu modificările și completările ulterioare, Consiliul adoptă următoarea

DECIZIE

Nr. / / /

Data:

Prin adresa înregistrată la Consiliul Național de Soluționare a Contestațiilor cu nr. /, Curtea de Apel, Secția a VIII-a contencios administrativ și fiscal, a înaintat Consiliului dosarele aferente contestațiilor SC SRL și SC SRL referite mai jos, împreună cu decizia nr. 1523 din 18 mai a Înaltei Curți de Casație și Justiție, Secția de contencios administrativ și fiscal, prin care a fost stabilită competența de soluționare a acestor contestații în favoarea Consiliului.

Prin contestația nr. /, înregistrată la Consiliu cu nr. 3807/....., depusă de SC SRL, cu sediul în, județul, CUI, număr de înregistrare în registrul comerțului, reprezentată legal de domnul - administrator, privind procedura de selecție de oferte pentru atribuirea contractului de servicii „....., lot 1 SDN Buzău, lot 2 ACI Giurgiu, în perioada 1 ianuarie - 31 decembrie, cu posibilitatea de prelungire în anul 2017 cu 4 luni”, cod CPV 79713000-5, cu data de deschidere a ofertelor 22.12.2015, organizată de, cu sediul în,, CUI 16054368, număr de înregistrare în registrul comerțului J40/552/2004, în calitate de entitate contractantă, contestatoarea a solicitat

Prin contestația înregistrată la Consiliu cu nr. 3843/15.02....., depusă de SC SRL, cu sediul în, județul, CUI, număr de înregistrare în registrul comerțului, reprezentată legal de domnul - administrator, privind aceeași procedură de licitație deschisă

organizată de, contestatoarea a solicitat, pentru lotul 1. Prin încheierea sa nr. 132//...../30.09....., Consiliul s-a pronunțat asupra capătului de cerere de suspendare a procedurii de atribuire, respingându-l ca nefondat. Pe rol, în prezent, se află celelalte capete de cerere din contestație.

Pentru soluționarea unitară a contestațiilor, având în vedere că acestea au fost formulate în cadrul aceleiași proceduri de atribuire, Consiliul a procedat la conexarea lor, în conformitate cu dispozițiile art. 273 alin. (1) din Ordonanța de urgență a Guvernului nr. 34/2006.

În baza legii și a mijloacelor de probă aflate la dosar,
CONSILIUL NAȚIONAL DE SOLUȚIONARE A CONTESTAȚIILOR

DECIDE:

În conformitate cu dispozițiile art. 278 alin. (7) din Ordonanța de urgență a Guvernului nr. 34/2006 privind atribuirea contractelor de achiziție publică, a contractelor de concesiune de lucrări publice și a contractelor de concesiune de servicii, cu modificările și completările ulterioare, ia act de renunțarea SC SRL la contestația sa nr. 3843/15.02....., în contradictoriu cu

În temeiul art. 271 ind. 1 alin. (1) și (2) din același act normativ, pentru considerentele evocate în motivarea prezentei, respinge contestația SC SRL nr. /, în contradictoriu cu

Prezenta decizie este obligatorie pentru părți. Împotriva ei se poate formula plângere, în termen de zece zile de la comunicare.

MOTIVARE

Consiliul a fost sesizat și, potrivit deciziei nr. 1523 din 18 mai a Înaltei Curți de Casație și Justiție, Secția de contencios administrativ și fiscal, este competent, să soluționeze contestațiile de față, prin care societățile ofertante SC SRL și SC SRL reclamă decizia autorității contractante de stabilire a rezultatului procedurii de atribuire menționată în partea introductivă.

Cu adresele nr. 29667-29669/30.09....., Consiliul a solicitat părților litigante să îi transmită:

- copia dovezii prelungirii valabilității garanției de bună conduită de către SC SRL sau a constituirii unei noi garanții de bună conduită, cu o valabilitate de cel puțin 90 de zile, astfel cum prevede art. 271 ind. 1 alin. (5) din ordonanță;

- confirmarea transmiterii sau depunerii originalului dovezii menționate la punctul anterior la autoritatea contractantă, potrivit art. 271 ind. 1 alin. (3) din ordonanță;

- copia dovezii suplimentării de către SC SRL a cuantumului garanției de bună conduită până la suma de 11.577,60 lei [1% din valoarea estimată totală de 1.157.760 lei, conform art. 271 ind. 1 alin. (4) lit. c) din ordonanță];

- confirmarea transmiterii sau depunerii originalului dovezii menționate la punctul anterior la autoritatea contractantă, potrivit art. 271 ind. 1 alin. (3) din ordonanță;

- dovada că oferta și garanția de participare depuse de SC SRL și SC SRL mai sunt valabile la acest moment, cu menționarea datei până la care au fost prelungite;

- în situația în care garanția de bună conduită, garanția de participare și/sau oferta nu mai sunt valabile, respectiv nu au fost prelungite, punctul de vedere față de excepția lipsei de interes în susținerea contestațiilor;

- punctul de vedere asupra excepției rămânerii fără obiect a contestațiilor, în condițiile în care autoritatea contractantă a încheiat, încă de la 09.02....., contractele de achiziție publică atribuite;

- copia contractelor de achiziție publică menționate la punctul anterior.

Cu adresa nr. 322/04.10....., înregistrată la Consiliu cu nr. 30051/04.10....., SC SRL comunică acestuia că nu mai este interesată în susținerea contestației sale, dat fiind că autoritatea a încheiat deja contractul de achiziție publică, comunicare asimilată juridic de către Consiliu cu renunțarea la contestație.

În considerarea dispozițiilor art. 278 alin. (7) din Ordonanța de urgență a Guvernului nr. 34/2006, potrivit căreia Consiliul poate lua act, oricând în cursul soluționării contestației, de renunțarea la aceasta de către contestatoare, Consiliul urmează să ia act de renunțarea SC SRL la contestația sa nr. 3843/15.02....., în contradictoriu cu

SC SRL nu a transmis Consiliului niciun răspuns în termenul acordat. Perioada care a curs de la primirea adresei de solicitare expediată de Consiliu la s.europrotect@yahoo.com și la fax 0347.408.579 (30.09.....) și până la emiterea prezentei decizii a fost suficient pentru ca societatea contestatoare să poată da curs solicitării Consiliului.

Contestatoarea era datoare să manifeste o minimă diligență în îndeplinirea în termenul acordat a obligațiilor procesuale care îi reveneau, astfel încât Consiliul să primească până la această dată dovada prelungirii valabilității garanțiilor și a ofertei, dacă nu prin

depunerea directă a ei la registratura Consiliului, atunci prin transmiterea la numerele de fax și adresa de e-mail puse la dispoziție sau prin expedierea cu serviciul poștal. Celeritatea este unul dintre principiile care guvernează soluționarea contestațiilor în materia achizițiilor publice (art. 269 din ordonanță).

Conform art. 10 alin. (1) C. proc. civ., părțile au obligația să îndeplinească actele de procedură în condițiile, ordinea și termenele stabilite de lege sau de judecător și să contribuie la desfășurarea fără întârziere a procesului.

Reținând, așadar, culpa contestatoarei, Consiliul va face aplicarea dispozițiilor imperative ale art. 271 ind. 1 alin. (1) și (2) din ordonanța de urgență amintită, potrivit căreia contestația va fi respinsă în cazul în care contestatorul nu prezintă dovada constituirii garanției de bună conduită valabilă pentru întreaga perioadă cuprinsă între data depunerii contestației/cererii/plângerii și data rămânerii definitive a deciziei Consiliului/hotărârii instanței de judecată de soluționare a acesteia, și va constata că SC SRL nu s-a conformat obligației de comunicare, în termenul fixat, a respectivei dovezi.

Conform Ordonanței de urgență a Guvernului nr. 34/2006, în redactarea de la data la care a fost formulată și transmisă contestația:

Art. 271¹. - (1) În scopul de a proteja autoritatea contractantă de riscul unui eventual comportament necorespunzător, **contestatorul are obligația de a constitui garanția de bună conduită pentru întreaga perioadă cuprinsă între data depunerii contestației/cererii/plângerii și data rămânerii definitive a deciziei Consiliului/hotărârii instanței de judecată de soluționare a acesteia.**

(2) Contestația/Cererea/Plângerea va fi respinsă în cazul în care contestatorul nu prezintă dovada constituirii garanției prevăzute la alin. (1).

(3) Garanția de bună conduită se constituie prin virament bancar sau printr-un instrument de garantare emis în condițiile legii de o societate bancară ori de o societate de asigurări și se depune în original la sediul autorității contractante și în copie la Consiliu sau la instanța de judecată, odată cu depunerea contestației/cererii/plângerii.

(4) Cuantumul garanției de bună conduită se stabilește prin raportare la valoarea estimată a contractului ce urmează a fi atribuit [...].

(5) Garanția de bună conduită trebuie să aibă o perioadă de valabilitate de cel puțin 90 de zile, să fie irevocabilă.

(6) În cazul în care, în ultima zi de valabilitate a garanției de bună conduită, decizia Consiliului sau hotărârea instanței de judecată nu este rămasă definitivă, iar contestatorul nu a prelungit valabilitatea garanției de bună conduită în aceleași condiții de la alin. (1)-(5), autoritatea contractantă va reține garanția de bună conduită. Prevederile art. 271² alin. (3)-(5) se aplică în mod corespunzător.

(7) Prevederile alin. (1)-(6) se aplică în mod corespunzător și în situația în care plângerea împotriva deciziei Consiliului este formulată de o altă persoană decât autoritatea contractantă sau contestator, conform art. 281.

Normele redate, în vigoare și cunoscute de SC SRL la data contestației, sunt aplicabile și la acest moment, în virtutea:

- Legii nr. 101/..... privind remediile și căile de atac:

Art. 69. - (1) Contestațiile/Cererile/Plângerile aflate în curs de soluționare la Consiliu/instanța de judecată la data intrării în vigoare a prezentei legi

continuă să fie soluționate în condițiile și cu procedura prevăzute de **legea în vigoare la data la care au fost depuse**.

(2) Dispozițiile prezentei legi se aplică numai contestațiilor/cererilor/plângerilor formulate după intrarea ei în vigoare.

- Codului de procedură civilă:

Art. 25. - (1) Procesele în curs de judecată, precum și executările silite începute sub legea veche rămân supuse acelei legi.

(2) Procesele în curs de judecată la data schimbării competenței instanțelor legal investite vor continua să fie judecate de acele instanțe, potrivit legii sub care au început. În caz de trimitere spre rejudecare, dispozițiile legale privitoare la competență, în vigoare la data când a început procesul, rămân aplicabile.

Elocvente sunt și următoarele norme ale art. 6 C. civ.:

(1) Legea civilă este aplicabilă cât timp este în vigoare. Aceasta nu are putere retroactivă.

(2) Actele și faptele juridice încheiate ori, după caz, săvârșite sau produse înainte de intrarea în vigoare a legii noi nu pot genera alte efecte juridice decât cele prevăzute de legea în vigoare la data încheierii sau, după caz, a săvârșirii ori producerii lor.

(3) Actele juridice nule, anulabile sau afectate de alte cauze de ineficacitate la data intrării în vigoare a legii noi sunt supuse dispozițiilor legii vechi, neputând fi considerate valabile ori, după caz, eficace potrivit dispozițiilor legii noi.

(5) Dispozițiile legii noi se aplică tuturor actelor și faptelor încheiate sau, după caz, produse ori săvârșite după intrarea sa în vigoare, precum și situațiilor juridice născute după intrarea sa în vigoare.

Cum ambele contestații au fost depuse la Consiliu sub imperiul Ordonanței de urgență a Guvernului nr. 34/2006, ele rămân supuse rigorilor acestei ordonanțe, iar nu Legii nr. 101/....., care nu exista la momentul depunerii lor. Una dintre aceste rigori o reprezintă obligativitatea însoțirii contestației de o garanție de bună conduită, care să rămână valabilă pentru întreaga perioadă cuprinsă între data depunerii contestației și data rămânerii definitive a deciziei Consiliului de soluționare a acesteia.

În speță, garanția asociată contestației SC SRL a expirat la 15.05....., fără a fi prelungită, deși reclamanta era debitoarea obligației legale de a își prelungi valabilitatea garanției sau de a constitui o nouă garanție de bună conduită valabilă până la data rămânerii definitive a deciziei Consiliului de soluționare a contestației. Nu există nicio dovadă de îndeplinire a obligației legale din partea reclamantei.

În atari condiții, chestiunea nedovedirii onorării obligației de prelungire sau de constituire a unei noi garanții fiind lămurită, Consiliul se vede nevoit să aplice normele obligatorii ale art. 271 ind. 1 alin. (2) evidențiate mai sus și, pe cale de consecință, să respingă contestația SC SRL. Constituirea garanției de bună conduită și depunerea dovezii în original la autoritatea contractantă (odată cu contestația) și în copie la Consiliu/instanța de judecată reprezintă condiții de admisibilitate a contestației/plângerii, lipsa

garanției și/sau a dovezii ducând la respingerea contestației/plângerii - Curtea de Apel Galați, Secția contencios administrativ și fiscal, decizia nr. 7506 din 10 octombrie 2014.

Separat de cele arătate, contestația apare a fi și lipsită de interes, întrucât atât garanția de participare, cât și oferta SC SRL și-au pierdut valabilitatea la 20.02.....

PREȘEDINTE,

.....

MEMBRU,

.....

MEMBRU,

.....

Redactată în cinci exemplare, conține șase pagini.